

学校编码: 10384

分类号_____密级_____

学 号: X2009120022

UDC_____

厦 门 大 学

硕 士 学 位 论 文

新刑法与职务犯罪侦查中的人权保障

The New 'Criminal Procedural Law' and
the Human Rights Protection in Duty Crime Investigation

陈小灿

指导教师姓名: 刘学敏 副教授

专 业 名 称: 法 律 硕 士

论文提交日期: 2012 年 11 月

论文答辩时间: 2012 年 月

学位授予日期: 2012 年 月

答辩委员会主席: _____

评 阅 人: _____

2012 年 11 月

厦门大学学位论文原创性声明

本人呈交的学位论文是本人在导师指导下,独立完成的研究成果。本人在论文写作中参考其他个人或集体已经发表的研究成果,均在文中以适当方式明确标明,并符合法律规范和《厦门大学研究生学术活动规范(试行)》。

另外,该学位论文为()课题(组)的研究成果,获得()课题(组)经费或实验室的资助,在()实验室完成。(请在以上括号内填写课题或课题组负责人或实验室名称,未有此项声明内容的,可以不作特别声明。)

声明人(签名):
年 月 日

厦门大学学位论文著作权使用声明

本人同意厦门大学根据《中华人民共和国学位条例暂行实施办法》等规定保留和使用此学位论文，并向主管部门或其指定机构送交学位论文（包括纸质版和电子版），允许学位论文进入厦门大学图书馆及其数据库被查阅、借阅。本人同意厦门大学将学位论文加入全国博士、硕士学位论文共建单位数据库进行检索，将学位论文的标题和摘要汇编出版，采用影印、缩印或者其它方式合理复制学位论文。

本学位论文属于：

（ ） 1. 经厦门大学保密委员会审查核定的保密学位论文，
于 年 月 日解密，解密后适用上述授权。

（ ） 2. 不保密，适用上述授权。

（请在以上相应括号内打“√”或填上相应内容。保密学位论文应是已经厦门大学保密委员会审定过的学位论文，未经厦门大学保密委员会审定的学位论文均为公开学位论文。此声明栏不填写的，默认为公开学位论文，均适用上述授权。）

声明人：

年 月 日

摘要

职务犯罪侦查中的人权保障,是办理职务犯罪整个诉讼过程中人权保障的重要组成部分和基础,也是整个诉讼中人权保障的关键环节,深刻认识该阶段的作用对重视人权、尊重保障人权有着特殊意义。我国 1996 年《刑事诉讼法》虽有关于保护当事人基本权利的制度安排,但相关表述不够明确,规范设计不够完善。2012 年刑诉法修改后,将“尊重和保障人权”明确写入刑诉法总则第 2 条,并在多项具体规定和制度中加以贯彻和体现,为职务犯罪侦查中更好地遵循和贯彻人权保障这一宪法原则提供了有利的条件。为此,有必要对新刑诉法在职务犯罪侦查人权保障领域取得的突破、存在的问题及未来的发展作深入的研究:

第一章是职务犯罪侦查与人权保障的内涵及相互间的关系。探讨了职务犯罪侦查具有的不同于一般刑事案件侦查的特点,即侦查对象具有特殊性,侦查中矛盾双方具有强烈对抗性,侦查途径一般采取“从人到事”的工作方式,侦查过程中对人证的依赖程度更高,侦查对象易翻供,易反复。同时,阐明了职务犯罪侦查与人权保障的关系。职务犯罪侦查的特殊性使得犯罪嫌疑人的基本权利更易受到不当侵害。要统筹处理好惩罚犯罪与保障人权的关系,做到既有利于保证准确及时地查明犯罪事实,又能够尊重和保障人权。

第二章是新刑诉法在职务犯罪侦查人权保障上的突破。首先,阐明不得强迫自证己罪与职务犯罪嫌疑人沉默权利的关系,评介刑诉法修订后较之修订前在“反对强迫自证己罪”、保护犯罪嫌疑人沉默权利上的突破;其次,描述律师侦查阶段介入与职务犯罪嫌疑人辩护权保护的关系,评介刑诉法修订后较之修订前在肯定律师侦查阶段诉讼权利、保护职务犯罪嫌疑人辩护权上的进步;再次,论证非法证据排除规则与职务犯罪嫌疑人人权保障的关系,评介刑诉法修订后较之修订前在建立健全非法证据排除规则、尊重职务犯罪嫌疑人基本权利上的发展;最后,分析技术侦查手段与职务犯罪嫌疑人人权保障的关系,评价刑诉法修订后较之修订前在认可检察机关技术侦查权、实现技术侦查与人权保障平衡上的进展。

第三章是职务犯罪侦查中人权保障的缺位。首先,分析职务犯罪案件初查过程中的人权保障缺位问题,即名誉权、荣誉权受到不当损害、人身自由受到不当

强制、个人隐私受到不当侵犯等；其次，阐明强制措施适用中的人权保障缺位问题，主要涉及变相羁押、超期羁押对职务犯罪嫌疑人基本权利的侵犯；最后，指出职务犯罪案件侦查讯问中的人权保障缺位问题，即违法讯问以获取犯罪嫌疑人供述的情形仍有发生。

第四章是职务犯罪侦查中人权保障机制的完善。一是树立职务犯罪侦查的人权保护理念。在职务犯罪侦查中坚持无罪推定思想，正确把握无罪推定与有罪假设的关系，从立法上取消“犯罪嫌疑人应如实回答”的强制性规定；二是提高初查能力，规范初查程序。要进一步完善初查制度，同时提高侦查人员的初查能力；三是规范职务犯罪侦查中强制措施的适用。应加强对强制措施适用的监督，完善强制措施滥用的赔偿制度；四是完善职务犯罪侦查讯问制度。要提高侦查人员讯问水平，完善侦查讯问环节的内部监督机制和外部监督措施。

关键词： 新刑事诉讼法； 职务犯罪侦查； 犯罪控制； 人权保障

厦门大学博硕士论文摘要库

ABSTRACT

The human rights protection in duty crime investigation is an important part and basis of the human rights protection in the whole proceedings of duty crime, but also the key link of the protection of human rights in the lawsuit. It is important to have profound understanding of the role of this stage in paying attention to human rights and respecting for human rights. Although the 1996 'criminal procedural law' of our country had system arrangement protecting the fundamental rights, but the expression is not clear and the standard design is not perfect enough. After the modification of 'criminal procedural law' in 2012, "respecting and safeguarding human rights" writes in article 2 of general rules, and has been implement and reflected in a number of specific provisions. It provides favorable conditions for following and carrying out the constitution principle of human rights safeguard in duty crime investigation. Therefore, it is necessary to study breakthrough, existing problems and future development for human rights protection in duty crime investigation of the new 'criminal procedural law'.

The first chapter is the connotation of duty crime investigation and the protection of human rights and relationship between them. This part discusses the characteristics of duty crime investigation, including the particularity of investigation object, strong antagonism between contradictory parts, the investigation approach from people to affair, the high reliance of testimony in the course of investigation, the capricious testimony of investigation object. At the same time, this part illustrates the relationship between duty crime investigation and the guarantee of human rights. With the particularity of duty crime investigation, the criminal suspect's basic rights is more vulnerable to be unduly violated. It is important to deal with the relationship of punishing crimes and safeguarding the human rights. it is advantageous to correctly and timely find out criminal facts, but also to respect and safeguard human rights.

The second chapter is the breakthrough of new 'criminal procedural law' in human rights protection. Firstly, this part clarifies the relationship between not forcing criminal to testify his crime and the silence right of duty criminal suspect, commenting the breakthrough of new 'criminal procedural law' in the field of not forcing criminal to testify and protecting the criminal suspect's silence right. Secondly, this part describes the relationship between lawyer's intervention in investigation stage and the protection of right to defense of duty crime suspects, commenting the

the progress of 'criminal procedural law' in the field of affirming lawyer's litigious right in investigation stage. thirdly, this part expounds the relationship between illegal evidence elimination rule and the guarantee of human rights in duty crime, commenting the development of 'criminal procedural law' in the field of establishing illegal evidence elimination rule. Finally, this part analysis the relationship between technique investigation means and human rights protection, and evaluate the development of 'criminal procedural law' in the field of realizing the technical investigation and the balance between technical investigation and human rights protection.

The third chapter is the insufficient of human rights protection in duty crime investigation. First of all, this part analyzes the insufficient human rights protection in duty crime cases, including the damage of reputation, honor, personal freedom, personal privacy of duty crime suspects. Secondly, this part clarifies the insufficient human rights protection in compulsory measures, including exceeding the time limit of detain and disguised detain. Finally, this part points out the insufficient human rights protection in the interrogation of duty crime investigation. The illegal interrogation still occurs.

The fourth chapter is the improvement of human rights safeguard mechanism in duty crime investigation. First it should sets up concepts of human rights protection in the duty crime investigation. Investigators should persist presumption of innocence thought in duty crime investigation, grasping the relationship between presumption of innocence and guilty hypothetical, and the legislation should cancel the mandatory provisions of 'the criminal suspect shall truthfully answer'. Secondly, we should improve the ability of preliminary investigation, regulating the process of preliminary investigation. We should improve the system of preliminary investigation, and at the same time, improve the investigator's preliminary investigation ability. Thirdly, the law should regulate the application of compulsory measures in the duty crime investigation. It should strengthen the supervision of the compulsory measures application, and perfect the compensation system of enforcement measures abuse. Fourth, it should perfect the interrogation system in duty crime investigation. The law should improve interrogating level, perfecting interrogation internal supervision mechanism and external supervision measures of interrogation in duty crime investigation.

Key words: The new criminal procedural law; Duty crime investigation crime control; Human rights protection.

目 录	
前 言.....	1
第一章 职务犯罪侦查与人权保障的内涵及关系.....	5
第一节 职务犯罪侦查概述.....	5
第二节 职务犯罪侦查与人权保障的关系.....	6
第二章 新刑法职务犯罪侦查中人权保障的突破.....	8
第一节 不得强迫自证己罪与职务犯罪嫌疑人的沉默权利.....	8
一、沉默权与不得强迫自证己罪.....	8
二、在刑事诉讼法修订前的规定及其评价.....	9
三、刑事诉讼法修订后的规定及其评价.....	10
第二节 律师侦查阶段介入与职务犯罪嫌疑人的辩护权.....	11
一、侦查阶段律师的介入.....	11
二、在刑事诉讼法修订前的规定及其评价.....	12
三、刑事诉讼法修订后的规定及其评价.....	13
第三节 非法证据排除与职务犯罪嫌疑人的人权保障.....	14
一、非法证据排除规则.....	14
二、在刑事诉讼法修订前的规定及其评价.....	15
三、刑事诉讼法修订后的规定及其评价.....	17
第四节 技术侦查手段的纳入与职务犯罪嫌疑人的人权保障.....	18
一、职务犯罪侦查技术侦查手段的运用.....	18
二、在刑事诉讼法修订前的规定及其评价.....	19
三、刑事诉讼法修订后的规定及其评价.....	19
第三章 职务犯罪侦查中人权保障的缺位.....	21
第一节 初查过程中的人权保障缺位.....	21
一、名誉权、荣誉权受到不当损害.....	21
二、人身自由受到不当强制.....	22
三、个人隐私受到不当侵犯.....	22

第二节 强制措施适用中的人权保障缺位	23
一、变相羁押对职务犯罪嫌疑人基本权利的侵犯.....	23
二、超期羁押对职务犯罪嫌疑人基本权利的侵犯.....	24
第三节 侦查讯问中的人权保障缺位	25
第四章 职务犯罪侦查中人权保障机制的完善	28
第一节 树立职务犯罪侦查的人权保护理念	28
一、在职务犯罪侦查中坚持无罪推定思想.....	28
二、正确理解和把握无罪推定与有罪假设的关系.....	29
三、取消“犯罪嫌疑人应如实回答”的强制性规定	29
第二节 提高初查能力，规范初查程序	29
一、完善初查制度，规范初查程序.....	30
二、提高侦查人员的初查能力.....	30
第三节 规范职务犯罪侦查中强制措施的适用	31
一、加强对强制措施适用的监督.....	31
二、完善强制措施滥用的赔偿制度.....	32
第四节 完善职务犯罪侦查讯问制度	32
一、提高侦查人员讯问水平.....	32
二、完善侦查讯问环节的内部监督机制.....	33
三、完善侦查讯问环节的外部监督措施.....	34
结 语.....	35
参考文献.....	36

CONTENTS

Foreword.....	1
Chapter 1 The connotation of duty crime investigation and the protection of human rights and relationship between them	5
Subchapter 1 The duty crime investigation overview	5
Subchapter 2 The relationship between duty crime investigation and the guarantee of human rights	6
Chapter 2 The breakthrough of new ‘criminal procedural law’ in human rights protection	8
Subchapter 1 Not forcing criminal to testify his crime and the silence right of duty criminal suspect	8
Section 1 The silence right and not forcing criminal to testify his crime	8
Section 2 The revision and evaluation of the regulations in old criminal procedure law	9
Section 3 The revision and evaluation of the regulations in criminal procedure law	10
Subchapter 2 Lawyer’s intervention in investigation stage and the protection of right to defense of duty crime suspects	11
Section 1 Lawyer’s intervention in investigation stage	11
Section 2 The revision and evaluation of the regulations in old criminal procedure law	12
Section 3 The revision and evaluation of the regulations in criminal procedure law	13
Subchapter 3 Illegal evidence elimination rule and the guarantee of human rights in duty crime investigation	14
Section 1 Illegal evidence elimination rule	14
Section 2 The revision and evaluation of the regulations in old criminal procedure law	15
Section 3 The revision and evaluation of the regulations in criminal	

procedure law	17
Subchapter 4 Technique investigation means and human rights protection ..	18
Section 1 The use of technique investigation means in duty crime investigation	18
Section 2 The revision and evaluation of the regulations in old criminal procedure law	19
Section 3 The revision and evaluation of the regulations in criminal procedure law	19
Chapter 3 The the insufficient human rights protection in duty crime investigation	21
Subchapter 1 The insufficient human rights protection in preliminary investigation of duty crime	21
Section 1 Damage of reputation and honor of duty crime suspects	21
Section 2 Damage of personal freedom of duty crime suspects	22
Section 3 Damage of personal privacy of duty crime suspects.....	22
Subchapter 2 The insufficient human rights protection in compulsory measures	23
Section 1 Damage of basic rights by exceeding the time limit of detain	23
Section 2 Damage of basic rights by disguised detain	24
Subchapter 3 The insufficient human rights protection in the interrogation of duty crime investigation.....	25
Chapter 4 The improvement of human rights safeguard mechanism in duty crime investigation	28
Subchapter 1 Sets up concepts of human rights protection in the duty crime investigation	28
Section 1 Persist presumption of innocence thought in duty crime investigation	28
Section 2 Grasp the relationship between presumption of innocence and guilty hypothetical.....	29
Section 3 Cancel the mandatory provisions of ‘the criminal suspect shall truthfully answer’	29
Subchapter 2 Improve the ability of preliminary investigation and regulate the process of preliminary investigation.....	29

Section 1 Improve preliminary investigation system and regulate the process of preliminary investigation.....	30
Section 2 Improve the ability of preliminary investigation	30
Subchapter 3 Regulate the application of compulsory measures in the duty crime investigation	31
Section 1 Strengthen the supervision of the compulsory measures application	31
Section 2 Perfect the compensation system of enforcement measures abuse.....	32
Subchapter 4 Perfect the interrogation system in duty crime investigation ...	32
Section 1 Improve interrogating level.....	32
Section 2 Perfect internal supervision mechanism of interrogation in duty crime investigation.....	33
Section 3 Perfect external supervision measures of interrogation in duty crime investigation.....	34
Conclusion	35
Reference.....	36

前 言

一、研究目的

1、研究职务犯罪侦查中的人权保障问题具有一定的理论价值。刑事诉讼法的制度功能在于保证准确、及时地查明犯罪事实，有效惩罚犯罪分子，同时尊重和保障人权，保护公民的基本权利。作为刑事诉讼的一个重要环节，犯罪侦查既要及时取证、固证，有效打击犯罪，也要合理保障当事人的合法权益，避免对当事人的基本权利造成不应有的损害。特别是在职务犯罪侦查中，由于侦查对象具有特殊性、侦查中矛盾双方具有强烈对抗性、侦查途径一般采取“从人到事”的工作方式以及侦查过程对人证的依赖程度更高，侦查机关的固证、取证行为更容易不合理侵害犯罪嫌疑人的基本权利。因此，有必要对职务犯罪侦查中的人权保障问题做深入的探讨。

2、研究新刑诉法在职务犯罪侦查人权保障上的突破、存在问题及未来发展具有相当的实践意义。我国 1996 年《刑事诉讼法》虽有关于保护当事人基本权利的制度安排，但相关表述不够明确，规范设计不够完善。2012 年刑诉法修改后，将“尊重和保障人权”明确写入刑诉法总则第 2 条，并在多项具体规定和制度完善中加以贯彻和体现，为职务犯罪侦查中更好地遵循和贯彻人权保障这一宪法原则提供了有利的条件。因此，以新刑诉法的修订为着眼点，深入分析新刑诉法在职务犯罪侦查人权保障领域取得的成绩，认识仍然存在的不足并提出相应的完善建议，对于新法的执行乃至未来修法均具有重要的应用价值。

二、研究现状

1、关于职务犯罪侦查与人权保障的内涵及关系。钱云灿在《职务犯罪侦查中犯罪嫌疑人权利保障探微》（载《法学杂志》 2009 年第 4 期）一文中认为，我们应当对检察机关侦查工作中保障犯罪嫌疑人合法权益的现状、保障不到位的成因、改进与完善的对策进行冷静分析和理性思考。只有这样，才能实现侦查工作的实体公正与程序公正并重、法律效果与社会效果统一的目标；张玉镶、蒋丽华在《论侦查阶段的律师辩护》（《刑事法判解》第 6 卷，法律出版社 2004 年版）

一文中提出,侦查程序是常态社会条件下最深刻地影响公民权利的国家权力运作程序,因而又成为各国公认的刑事诉讼人权保障的重点环节。熊时升在《论职务犯罪侦查阶段犯罪嫌疑人的人权保障》(载《企业家天地》2007年第12期)职务犯罪侦查中犯罪嫌疑人人权保障缺失不仅有刑事诉讼制度层面的原因,还有执法人员侦查理念上存有偏差的因素。

2、关于新刑诉法在职务犯罪侦查人权保障上的突破。李宗礼在《我国贪污贿赂犯罪沉默权研究》(载《法学杂志》2010年第4期)一文中提出,肯定犯罪嫌疑人相应的沉默权,可以在一定程度上促使侦查人员改变“口供主义”的侦查观念,自觉杜绝刑讯逼供现象。同时,有助于强化侦查人员的取证意识,全面收集物证、书证和言辞证据等各类证据,继而提升办案的效率和质量。吴晓明在《我国侦查阶段犯罪嫌疑人权利保障问题研究》(载《中州学刊》2008年第2期)一文中认为,律师的诉讼权利是对犯罪嫌疑人辩护权的一种继受,肯定律师的诉讼权利,即是保护犯罪嫌疑人的辩护权。陈妮在《刑事诉讼人权保障制度的法学原理》(载《法律适用》2010年第2期)一文中认为,如果司法机关利用非法手段获得证据,将其作为裁判依据,继而达到对具体被追诉人定罪的目的,其结果是以程序正义的牺牲为代价来实现实质正义,影响司法审判制度的有序运行。翁怡洁、陈永生在《职务犯罪特殊侦查措施的法律规制与犯罪嫌疑人权利保障》(载《人民检察》2010年第6期)一文中建议,技术侦查的秘密性、隐蔽性、技术性以及快捷性深入公民私权领域的角度和强度都更大,直接涉及对犯罪嫌疑人基本权利的限制或剥夺,因此更要防止技术侦查权的非法滥用。

3、关于职务犯罪侦查中人权保障的缺位。黎亚薇在《试论监视居住的废止——兼论取保候审制度的改革与完善》(载《惠州学院学报》2004年第5期)提出,实践中,不少司法侦查机关为了免受办案期限的限制,在难以申请逮捕或者起诉时,往往将监视居住作为拖延诉讼或者消化案件的重要方式。如此滥用监视居住之情形容易对犯罪嫌疑人、被告人的基本权利造成过度伤害。姚丽、齐文远认为(《再论刑事诉讼法实施过程中出现的若干问题》,载《法商研究》2000年第5期),虽然立法规定“监视居住最长不得超过六个月”,实际执行过程中却是三机关各自决定执行的监视居住不得超过六个月,最长时限有可能达到一年半。黄莉萍、武星认为(《论我国刑诉法中的无罪推定原则》,载《理工高教研究》1998年第2期),根据我国传统的司法理念,只要是立案侦查的,绝大多数均是有

罪的。“有罪推定”、“先入为主”之侦查意识亦沉淀于司法人员的头脑中，刑讯逼供等非法讯问不时发生，由这些违法行为引发的冤假错案依然存在。”

4、关于职务犯罪侦查中人权保障机制的完善。王力、雷云峰认为（《浅析职务犯罪初查中的人权保护》，载《山西农业大学学报》2009年第3期。）初查制度在法律上缺乏统一的详细规定，在实践中缺乏有效的内部监督与外部监督，以至于被初查对象乃至知情人的基本权利容易受到不当侵害。为此，应从立法上规范初查制度，并建立健全初查监督机制。李建明认为（《人权保障视野中讯问方法的合法运用》，载《现代法学》2005年第5期），侦查机关一方面要严禁采取刑讯逼供等非法讯问方式，另一方面要运用现代科学技术，对讯问过程进行录音录像，形成视听资料，以此证明讯问环节的合法性。高一飞、聂子龙认为（《打击犯罪与保护人权的艰难平衡——评刑法修正案中侦查程序部分中的争议问题》，载《河北法学》2012年第2期），应在刑事诉讼法中删除“犯罪嫌疑人对侦查人员的提问，应当如实回答”之表述，而代之以“若如实供述自己罪行可以从宽处理”的规定。

三、研究方法

1、历史分析方法。本文描述我国职务犯罪侦查中的人权保障情况时，采取历史分析方法，介绍我国不同时期的法律文件、司法解释有关职务犯罪侦查人权保障问题的制度与规范，并对这些制度与规范做出评价。例如，在论述非法证据排除规则及与之相关的人权保障问题时，着重分析了我国从1996年《刑事诉讼法》至1998年最高人民法院《关于执行〈中华人民共和国刑事诉讼法〉若干问题的解释》，再到1999年最高人民检察院《人民检察院刑事诉讼规则》有关非法证据排除规则的演变与发展历程。

2、比较分析方法。本文在研究新刑诉法在职务犯罪侦查人权保障问题上的突破时，采用了比较分析方法，对修订前与修订后的刑事诉讼法的相关制度作了深入比较和评价；在论证职务犯罪嫌疑人基本权利内容时，对美国、英国、德国、日本等不同国家的立法例作了对比分析。例如，在研究技术侦查制度时，对国际公约以及美国、德国、法国、日本等国家的立法中关于技术侦查制度的适用范围、实施条件、申请程序和使用期限等内容作了比较分析。

3、价值分析方法。本文在探讨职务犯罪侦查人权保障问题时，亦采用价值

Degree papers are in the "[Xiamen University Electronic Theses and Dissertations Database](#)". Full texts are available in the following ways:

1. If your library is a CALIS member libraries, please log on <http://etd.calis.edu.cn/> and submit requests online, or consult the interlibrary loan department in your library.
2. For users of non-CALIS member libraries, please mail to etd@xmu.edu.cn for delivery details.

厦门大学博硕士论文摘要库